

Предупреждение 05/02-19

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

от «24» мая 2019 года
г. Киров

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило заявление ООО «Управляющая компания «ПромЖилСервис» (далее – ООО «УК «ПромЖилСервис», управляющая компания) № 073 от 27.02.2019 г. (входящий номер <...> от 27.02.2019 г.), на действия АО «ЭнергосбыТ Плюс» по предъявлению к оплате в адрес управляющей компании объема поставленного коммунального ресурса собственникам нежилых помещений в МКД (находящихся в управлении ООО «УК «ПромЖилСервис»), в отношении которых АО «ЭнергосбыТ Плюс» не заключены договоры энергоснабжения.

Между ООО «УК «ПромЖилСервис» (Исполнитель) и АО «ЭнергосбыТ Плюс» (Гарантирующий поставщик) заключен договор энергоснабжения № «...» от «...» г. (далее – Договор энергоснабжения), в соответствии с которым Гарантирующий поставщик обязуется осуществлять продажу электрической энергии (мощности) для содержания общего имущества в многоквартирных домах, находящихся в управлении Исполнителя, а также через привлеченных третьих лиц оказывать услуги по передаче электрической энергии и услуги, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии Исполнителю, а Исполнитель обязуется оплачивать приобретаемую электрическую энергию (мощность) и оказанные услуги в сроки и на условиях, предусмотренных настоящим договором.

Согласно п. 4.2. Договора энергоснабжения объем электрической энергии (мощности), поставляемый по настоящему договору, в целях содержания общего имущества в многоквартирном доме, оборудованном коллективным (общедомовым) прибором учета, определяется как разница между объемом общедомового потребления, определенным по показаниям коллективного (общедомового) прибора учета, и объемом индивидуального потребления, подлежащим оплате потребителями коммунальной услуги по электроснабжению в многоквартирном доме, в соответствии с действующим законодательством.

Отношения по предоставлению коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах, собственникам и пользователям жилых домов, в том числе отношения между исполнителями и потребителями коммунальных услуг, регулируются Правилами

предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 (далее – Правила № 354).

В соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.12.2016 № 1498 "О вопросах предоставления коммунальных услуг и содержания общего имущества в многоквартирном доме" (далее – Постановление № 1498) с 01.01.2017 вступили в силу изменения, внесенные в Правила № 354.

В силу абз. 3 п. 6 новой редакции Правил № 354 поставка холодной воды, горячей воды, тепловой энергии, электрической энергии и газа в нежилое помещение в многоквартирном доме осуществляются на основании договоров ресурсоснабжения, заключенных в письменной форме непосредственно с ресурсоснабжающей организацией.

При этом управляющая организация, товарищество собственников жилья, жилищный кооператив, жилищно-строительный кооператив или иной потребительский кооператив (далее - управляющая организация) предоставляет ресурсоснабжающим организациям, поставляющим коммунальные ресурсы в многоквартирный дом, сведения о собственниках нежилых помещений в многоквартирном доме, а также направляет уведомления собственникам нежилых помещений в многоквартирном доме о необходимости заключения договоров ресурсоснабжения непосредственно с ресурсоснабжающими организациями (абз. 4 п. 6 Правил № 354).

Правила № 354 не предусматривают условий о том, что действующие на 01.01.2017 договоры, заключенные между собственниками нежилых помещений и управляющими организациями, с указанной даты автоматически расторгаются. (Данный вывод содержится в судебной практике – постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 19.02.2019 г. № 17АП-18545/2018-ГК, постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 26.06.2018 г. по делу № А82-7444/2017).

Из системного толкования указанной нормы и частей 2.2 и 2.3 статьи 161 Жилищного кодекса Российской Федерации следует, что именно управляющей организации как лицу, несущему ответственность перед собственниками помещений в многоквартирном доме за предоставление коммунальных услуг, предписано передать ресурсоснабжающей организации сведения о собственниках нежилых помещений в многоквартирном доме и направить уведомления собственникам о прекращении обязательств в части предоставления им коммунальных услуг (Данный вывод содержится в судебной практике – постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 19.02.2019 г. № 17АП-18545/2018-ГК, постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 26.06.2018 г. по делу № А82-7444/2017).

Исполнение управляющей организацией названных действий прекращает ее правоотношения с собственником нежилого помещения с начала расчетного периода (календарный месяц), следующего за периодом, в котором были совершены соответствующие юридически значимые действия. При этом правоотношения по поставке коммунального ресурса с указанного момента должны возникать между собственником нежилого помещения и ресурсоснабжающей организацией (п. 4 Рекомендаций Научно-консультативного совета "Проблемы применения гражданского и процессуального законодательства", одобренных Президиумом Арбитражного суда Волго-Вятского округа (протокол заседания Президиума от 14.06.2018 № 3)).

Письмом № «...» от «...», ООО «УК «ПромЖилСервис» передало АО «ЭнергосбыТ Плюс» сведения о собственниках нежилых помещений в многоквартирных домах, находящихся в управлении ООО «УК «ПромЖилСервис» (письмо «...», получено АО «ЭнергосбыТ Плюс» 10.12.2018 г.):

1. «...»
2. «...»...

Письмом № «...» от «...», направленным в адрес Кировского УФАС России, ООО «УК «ПромЖилСервис» пояснило, что в настоящее время собственником нежилого помещения, расположенного по адресу: «...» является «...», а собственником нежилого помещения, расположенного по адресу: «...», является «...».

ООО «УК ПромЖилСервис» в Кировское УФАС России представлено документальное подтверждение направления уведомлений собственникам нежилых помещений, указанных в письме № «...» от «...», о необходимости заключения договоров ресурсоснабжения непосредственно с ресурсоснабжающей организацией (представлены направленные управляющей компанией в адрес вышеуказанных собственников платежные документы, содержащие уведомления о необходимости заключения договоров ресурсоснабжения непосредственно с ресурсоснабжающей организацией).

Таким образом, исполнение ООО «УК «ПромЖилСервис» вышеуказанных действий (направление письма № «...» от «...», содержащей сведения об адресах, наименовании (ФИО) собственников и площади нежилых помещений, в адрес АО «ЭнергосбыТ Плюс»; уведомление собственников нежилых помещений о необходимости заключения договоров ресурсоснабжения непосредственно с ресурсоснабжающей организацией) прекращает правоотношения управляющей компании с собственниками нежилых помещений, указанных в данной претензии, с начала расчетного периода (календарный месяц), следующего за

периодом, в котором были совершены соответствующие юридически значимые действия, т.е. с января 2019 г.

Начиная с января 2019 г. у АО «ЭнергосбыТ Плюс» не имелось правовых оснований для предъявления к оплате в адрес ООО «УК «ПромЖилСервис» объема поставленного коммунального ресурса собственникам нежилых помещений в многоквартирных домах, указанных в письме № «...» от «...».

ООО «УК «ПромЖилСервис» в Кировское УФАС России представлены копии актов приема-передачи электрической энергии (мощности) от «...» за январь 2019 г., от «...» за февраль 2019 г., от «...» за март 2019 г., предъявленных АО «ЭнергосбыТ Плюс» в адрес управляющей компании. В указанных актах АО «ЭнергосбыТ Плюс» отдельно не учтены объемы потребления электрической энергии собственниками нежилых помещений, тем самым АО «ЭнергосбыТ Плюс» предъявило в адрес ООО «УК «ПромЖилСервис» объемы потребленной электрической энергии собственниками нежилых помещений, указанных в письме № «...» от «...», с которыми у управляющей компании прекращены правоотношения с января 2019 г.

Письмом от «...» № «...» АО «ЭнергосбыТ Плюс» в Кировское УФАС России представлены копии корректировочных счетов-фактур, копии актов приема-передачи электрической энергии (мощности) к корректировочным счетам-фактурам, в подтверждение того, что АО «ЭнергосбыТ Плюс» в пользу ООО «УК «ПромЖилСервис» выполнен перерасчет объемов электрической энергии за период январь-апрель 2019 г в отношении нежилых помещений, расположенных в обслуживаемых управляющей компанией многоквартирных домах. Корректировочные счета-фактуры, акты приема-передачи электрической энергии (мощности) получены начальником юридического отдела ООО «УК «ПромЖилСервис» «...» (о чем имеется отметка).

Вместе с тем, в вышеуказанных документах отсутствует корректировка объемов электрической энергии в отношении следующих нежилых помещений:

1. За январь 2019 г.:

- «...» ...

2) За февраль 2019 г.:

- «...»...

3) за март 2019 г.:

- «...»...

Письмом от «...», направленным в адрес Кировского УФАС России, АО «ЭнергосбыТ Плюс» пояснило, что в отношении нежилых помещений:

- «...»...

перерасчет объемов электрической энергии за период январь-апрель 2019 г. не производился в связи с отсутствием потребления электрической энергии данными помещениями в указанный период (представлены копии актов проверки приборов учета от 23.05.2019 г. в отношении указанных помещений, которыми зафиксировано отсутствие потребления электрической энергии в указанных помещениях).

В силу п. 3 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

В действиях АО «ЭнергосбыТ Плюс» по предъявлению в адрес ООО «УК «ПромЖилСервис» объемов потребленной электрической энергии собственниками нежилых помещений, с которыми у управляющей компании прекращены правоотношения с января 2019 г., содержатся признаки нарушения п. 3 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии со статьей 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения. Указанное предупреждение выдается хозяйствующему субъекту, в случае выявления признаков нарушения п. 3 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении п.3 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

С учетом изложенного, и на основании ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Кировское УФАС России **предупреждает АО «ЭнергосбыТ Плюс»** о необходимости прекращения в **десятидневный срок с момента получения настоящего предупреждения** указанных действий путем направления в адрес ООО «УК «ПромЖилСервис» корректировочных счетов-фактур за период с января 2019 г. по март 2019 г., корректировочных актов приема-передачи электрической энергии (мощности) за период с января 2019 г. по март 2019 г. в части объемов электрической энергии, потребленной собственниками нежилых помещений:

1) За январь 2019 г.:

- «...»...

2) За февраль 2019 г.:

- «...»...

3) за март 2019 г.:

- «...»...

Антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения (часть 6 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»).

При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением (часть 7 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135 - ФЗ «О защите конкуренции»).

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения (часть 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»)

Временно исполняющий обязанности

